

0.776824

на правах рукописи

ЦЕНТР ПРАВОВОЙ
ИНФОРМАЦИИ
ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ
К Г У

ХАРЧЕНКО Сергей Валерьевич

**ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОХРАНА
ПРАВ АКЦИОНЕРОВ
ПРИ СОВЕРШЕНИИ СДЕЛОК С АКЦИЯМИ
ОТКРЫТЫХ АКЦИОНЕРНЫХ ОБЩЕСТВ**

**Специальность 12.00.03 - гражданское право; предпринимательское
право; семейное право; международное частное право**

**АВТОРЕФЕРАТ
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук**



Москва - 2001 г.

Работа выполнена на юридическом факультете Московского государственного университета имени М.В. Ломоносова

- | | | |
|-----------------------|---|---|
| Научный руководитель | - | доктор юридических наук,
профессор Шерстобитов А.Е. |
| Официальные оппоненты | - | доктор юридических наук,
профессор Егiazаров В.А. |
| | - | кандидат юридических наук,
Шиткина И.С. |
| Ведущая организация | - | Московский государственный
институт международных
отношений (Университет) |

Защита состоится 29 июня 2001г. в 15 час. 00 мин. на заседании диссертационного совета Д.501.001.99 в Московском государственном университете им. М.В.Ломоносова по адресу: 119899, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 1-й корпус гуманитарных факультетов, юридический факультет, аудитория 753.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке Московского университета по адресу: 119899, Москва, Воробьевы горы, МГУ, 2-й корпус гуманитарных факультетов.

Автореферат разослан 28 мая 2001г.

НАУЧНАЯ БИБЛИОТЕКА МГУ



0000555865

Ученый секретарь
диссертационного совета
Шерстобитов А.Е.

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Проблема развития финансового и фондового рынков России является одной из важнейших в условиях становления рыночной экономики. От ее решения зависит дальнейшая стабилизация социально-экономического положения страны. Развитие финансового и фондового рынков России позволит создать гибкий механизм мобилизации значительных сбережений граждан и вовлечения их в производственную сферу, а также возможности для привлечения в национальную экономику значительного объема иностранных инвестиций, что в конечном итоге будет способствовать решению социальных проблем, стоящих в настоящее время перед российской экономикой.

Решение проблемы развития финансового и фондового рынков России зависит в первую очередь от уровня охраны и защиты прав и законных интересов вкладчиков и акционеров. Эта проблема является особенно острой и актуальной в условиях несовершенства системы государственного и законодательного регулирования предпринимательской деятельности на финансовом и фондовом рынках России и контроля за ней.

Акционирование государственных предприятий выступило в качестве основного способа приватизации. Это привело к широкому распространению акционерной формы предпринимательской деятельности, которая, имея ряд достоинств и преимуществ перед другими формами коммерческих организаций, в настоящий момент является наиболее универсальной и применяемой в различных сферах.

Выпуск и размещение акций, особенно открытых акционерных обществ (ОАО), дают возможность привлечения в экономику капиталов большого числа лиц. Эти капиталы, будучи аккумулированными, создают реальную финансовую базу для развития крупного производства и иных видов предпринимательства. Акционеры, в свою очередь, приобретают возможность получать доходы на свой капитал. Универсальный характер акций, обладающих в большинстве случаев высокой ликвидностью, позволяет акционерам достаточно легко распоряжаться своими средствами путем продажи этих ценных бумаг. Обращение акций в качестве ценных бумаг - естественный способ перемещения капиталов из одной отрасли в другую, что является характерным регулятором экономики в условиях рынка.

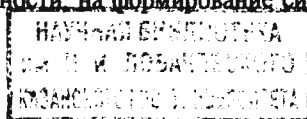
Вместе с тем акционерная форма организации предпринимательства таит в себе и значительные опасности для своих участников - акционеров. Будучи рассчитанной на весьма широкий круг участников, она затрудняет их реальный контроль за деятельностью исполнительных органов АО

(директоров, управляющих), предоставляя последним широчайшие, а иногда, по сути, бесконтрольные возможности распоряжения громадным чужим капиталом. Дело в том, что рядовые акционеры обычно заинтересованы только в получении дивиденда и нередко даже не стремятся участвовать в управлении АО, в том числе в работе его общих собраний, не будучи знакомы с предпринимательской деятельностью. Привлечение же их средств к формированию капитала АО часто достигается с помощью разного рода рекламы, обещаний исключительно высоких дивидендов и т.п. Таким образом, акционерная форма предоставляет широкие возможности для финансовых злоупотреблений со стороны учредителей и иных лиц, являющихся управляющими или крупными акционерами, как на стадии создания АО, так и в процессе его деятельности. Об этом наглядно свидетельствует история развития акционерного законодательства, сохранившая такие термины, как «грюндерство», «мыльные пузыри» и тому подобное. Россия здесь не является исключением, что доказывают многочисленные скандалы вокруг так называемых финансовых пирамид, многие из которых были организованы в форме АО. Поэтому, одной из важнейших задач акционерного законодательства, да и в целом корпоративного права, наряду с защитой интересов возможных кредиторов АО становится охрана и защита прав и интересов акционеров, в особенности мелких акционеров.

Указом Президента РФ № 1157 от 18 ноября 1995 года (с последующими изменениями) «О некоторых мерах по защите прав вкладчиков и акционеров» (п.1) защита прав акционеров «от противоправных посягательств и коммерческих рисков ... возникающих ... при осуществлении ... акционерными обществами предпринимательской деятельности» была провозглашена в качестве одного из важнейших направлений «государственной политики на финансовом и фондовом рынках Российской Федерации».

В ст.1 Федерального закона «Об акционерных обществах» от 24.11.95г. № 208-ФЗ (в дальнейшем - Закон об АО) обеспечение защиты прав и интересов акционеров определено в качестве одной из задач его принятия.

В развитие этих положений весной 1996 года Указом Президента РФ от 21 марта 1996 года № 408 утверждена Комплексная программа мер по обеспечению прав вкладчиков и акционеров. Эта программа, как и следует из ее названия, создана «в целях обеспечения защиты прав вкладчиков и акционеров, а также усиления ответственности за нарушение законодательства РФ и во исполнение Указа Президента РФ от 18.11.95г. № 1157». Программа направлена на создание действенной системы взаимосвязанных мер защиты прав и законных интересов вкладчиков и акционеров, в частности, на формирование системы нормативных средств,



минимизирующих возможность различного рода злоупотреблений при осуществлении акционерами своих прав и удовлетворении интересов. Программа также призвана наделить федеральные органы исполнительной власти необходимыми полномочиями по контролю за предпринимательской деятельностью на финансовом и фондовом рынках России, усовершенствовать процедуру защиты прав вкладчиков и акционеров.

Важным шагом в этом направлении стало и принятие Федерального закона «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг» от 05.03.99г. № 46-ФЗ (в дальнейшем - Закон о защите прав инвесторов). Целями данного Закона являются обеспечение государственной и общественной защиты прав и законных интересов физических и юридических лиц (инвесторов), объектом инвестирования которых являются эмиссионные ценные бумаги, а также определение порядка выплаты компенсаций и предоставления иных форм возмещения ущерба инвесторам - физическим лицам, причиненного противоправными действиями эмитентов и других участников рынка ценных бумаг (ст.1).

Предметом исследования в настоящей работе являются гражданско-правовые средства охраны прав акционеров при совершении сделок с акциями открытых акционерных обществ. В первую очередь, выявляются и анализируются особенности института гражданско-правовой охраны прав акционеров, как неотъемлемого элемента системы охраны (защиты) гражданских прав, а также специфика сделок с акциями, как основного элемента обращения акций. С учетом этого, в дальнейшем исследуются конкретные правовые механизмы охраны и способы защиты прав акционеров при совершении сделок с акциями, рассматривается возможность и характер их применения в отношении отдельных видов сделок с акциями.

Цели исследования. Принятые в последние годы нормативные акты не создадут эффективную систему охраны прав инвесторов (акционеров) и существенно не изменят ситуацию на стагнирующем фондовом рынке до тех пор, пока не будут созданы соответствующие условия (финансово-экономические, законодательные), действенные механизмы реализации этих нормативных актов. Создание подобных условий (предпосылок) и механизмов, совершенствование самой законодательной базы должно опираться и на теоретические разработки в области гражданского и корпоративного права, а также на анализ зарубежного акционерного опыта. Именно этой главной цели и посвящена настоящая работа.

Целями диссертационного исследования являются:

- определение специфики правового регулирования деятельности АО на рынке ценных бумаг;

- раскрытие сущности проблемы охраны прав акционеров при совершении сделок с акциями;
- анализ гражданско-правовых средств охраны прав акционеров при совершении сделок с акциями;
- выявление и рассмотрение механизмов охраны и способов защиты прав акционеров при совершении сделок с акциями АО;
- систематизация и классификация способов охраны и способов защиты прав акционеров при совершении сделок с акциями в зависимости от содержания, порядка и пределов их применения;
- обоснование необходимости применения широкого круга гражданско-правовых средств для обеспечения баланса прав и законных интересов участников акционерных правоотношений;
- исследование особенностей применения, механизма реализации конкретных способов охраны и способов защиты прав акционеров при совершении отдельных видов сделок с акциями;
- разработка и обоснование предложений по созданию правовых механизмов охраны и защиты прав акционеров при совершении сделок с акциями;
- проведение сравнительно-правового анализа законодательства зарубежных стран, регулирующего деятельность АО на рынке ценных бумаг.

Практическую основу исследования составляют:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации, устанавливающий основные положения, касающиеся создания и деятельности акционерных обществ.
2. Федеральное законодательство Российской Федерации, включающее Закон «Об акционерных обществах», Закон «О рынке ценных бумаг», Закон «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг», Закон «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», а также иные законодательные акты.
3. Указы Президента Российской Федерации и постановления Правительства Российской Федерации.
4. Нормативные акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти, среди которых особое место занимают акты Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг России.
5. Нормативные акты, действовавшие на территории России (Российской империи) и СССР.
6. Нормативные акты зарубежных государств.
7. Материалы судебной и судебно-арбитражной практики Российской Федерации и зарубежных государств.
8. Материалы периодической печати.

Теоретическая основа исследования. При написании диссертации использовались работы и исследования известных ученых-правоведов: М.М.Агаркова, С.С.Алексеева, М.И.Брагинского, С.Н.Братуся, И.Л.Брауде, В.В.Витрянского, Д.М.Генкина, В.П.Грибанова, Е.П.Губина, В.В.Долинской, Н.Л.Дювернуа, В.В.Зайцевой, О.С.Иоффе, О.А.Красавчикова, М.И.Кулагина, В.П.Мозолина, Р.Л.Нарышкиной, И.Б.Новицкого, Л.И.Петражицкого, Б.И.Пугинского, П.А.Руднева, Е.А.Суханова, И.Т.Тарасова, Ю.К.Толстого, Р.О.Халфиной, Г.С.Шапкиной, Г.Ф.Шершеневича и многих других.

Кроме того, автором проанализированы и использованы в работе труды зарубежных ученых-юристов по вопросам корпоративного права и регулирования рынка ценных бумаг.

Методологической основой диссертации является совокупность общенаучных и частнонаучных методов исследования явлений и процессов, включающих: диалектический, конкретно-исторический, метод системного анализа, сравнительно-правовой, формально-логический, формально-юридический, структурно-функциональный, метод правового моделирования и другие методы.

Научная новизна. В настоящей работе впервые осуществлен комплексный анализ гражданско-правовых средств охраны (защиты) прав акционеров при совершении сделок с акциями, как системы мер, направленных на преодоление складывающегося на рынке ценных бумаг дисбаланса прав и законных интересов его участников. Проведена систематизация и создана классификация способов охраны и способов защиты прав акционеров при совершении сделок с акциями в зависимости от содержания, порядка и пределов их применения. До этого в отечественной литературе рассматривались лишь отдельные вопросы и проблемы охраны (защиты) прав акционеров, касающиеся совершения конкретных видов сделок с акциями.

Положения, выносимые на защиту. Проведенное исследование позволило сформулировать, обосновать и вынести на защиту следующие положения:

1. О необходимости и целесообразности решения проблемы охраны прав акционеров на основе обеспечения с помощью правовых средств баланса прав и интересов участников акционерных отношений, их координации и гармонизации. При этом выявление такого баланса и его обеспечение должны базироваться на признании приоритета правового положения акционеров посредством предоставления последним дополнительных гарантий осуществления и охраны их прав и законных интересов.

2. О признании договора, опосредующего возмездную передачу акций (купля-продажа, мена), единственным основанием возникновения

прав, удостоверенных акциями, при их дополнительном возмездном размещении обществом. Уступка требования (цессия) по определению предполагает наличие двух кредиторов: первоначального, уступающего свое право (требование), и нового, к которому данное право (требование) переходит. В случае же дополнительного размещения, до момента приобретения акции подписчиком, должник и кредитор по обязательству, удостоверенному этой акцией, совпадают в одном лице - в лице самого общества. Таким образом, указанное обязательство до момента фактического размещения акции не возникает. Следовательно, нельзя говорить и об уступке (передаче) прав по такому обязательству.

3. О необходимости выделения в рамках института гражданско-правовой охраны прав акционеров обособленной (отдельной) системы (комплекса) мер охраны прав акционеров при совершении сделок с акциями. При этом построение указанной системы охраны должно происходить на двух уровнях: как в рамках корпоративных отношений, так и на рынке акций, представляющем собой весь комплекс общественных отношений, связанных с их эмиссией и обращением.

4. О различной правовой природе компенсационных выплат, производимых Федеральным общественно-государственным фондом по защите прав вкладчиков и акционеров. В случае осуществления Фондом выплат на основании исполнительных документов суда из арестованного имущества, переданного ему на хранение и в управление, фактически имеет место возмещение убытков, причиненных на рынке ценных бумаг его участникам. Таким образом, здесь находит применение универсальный способ защиты гражданских прав, представляющий собой одну из форм гражданско-правовой ответственности. В случае же осуществления Фондом выплат по своему усмотрению из собственного имущества применяется особый способ защиты имущественных интересов участников рынка ценных бумаг, имеющий в большей степени социально-экономический, нежели правовой характер. Данный способ защиты нельзя отнести ни к гражданско-правовой ответственности, ни к любому другому способу защиты гражданских прав. Представляется, что в рассматриваемой ситуации Фонд, по сути, осуществляет благотворительную деятельность, которая и выступает в этом случае как способ защиты нарушенных имущественных интересов участников рынка ценных бумаг.

5. Об определении предусмотренного п.4 ст.34 Закона об АО последствия нарушения обязательства по оплате акций (изъятие у недобросовестных акционеров неоплаченных акций) как меры оперативного воздействия. На основании этого делается вывод о том, что в данном случае имеет место отказ акционерного общества от принятия ненадлежащего исполнения со стороны акционера (п.2 ст.328 ГК), при котором общество отказывается от исполнения договора купли-продажи

акций, являющегося одним из оснований возникновения акционерного правоотношения, и тем самым соответственно прекращает это отношение.

6. О том, что приобретение акционерным обществом акций в соответствии с п.3 ст.72 Закона об АО является обстоятельством, обуславливающим приостановление реализации (но не прекращение) корпоративного (акционерного) правоотношения. Следовательно, с момента приобретения акций их новыми владельцами реализация акционерного правоотношения возобновляется.

Аналогичное приостановление обязательственного правоотношения имеет место при изъятии обществом размещенных, но не оплаченных (не полностью оплаченных) акций (ч.2,3 п.4 ст.34 Закона об АО).

7. О юридической (корпоративной) сущности двух субъективных прав акционеров - права отчуждать акции добровольно и права требовать принудительного выкупа акций. Эти корпоративные права составляют содержание корпоративных отношений, складывающихся в обществе в определенных ситуациях, предусмотренных ст.72,73,75,76 Закона об АО.

В работе определены сущность, специфика и механизм реализации данных субъективных прав акционеров.

8. О юридической природе нарушения должностными лицами общества установленного Законом об АО порядка совершения крупных сделок как особого типа гражданского правонарушения - злоупотребления правом, при котором управомоченное лицо (например, генеральный директор АО) осуществляет принадлежащее ему право (право заключать сделки от имени АО) с использованием недозволенных конкретных форм (совершение крупных сделок в недозволенном Законом порядке) в рамках дозволенного ему общего типа поведения. В этом случае имеет место злоупотребление правом, совершенное без намерения причинить вред, но объективно причиняющее вред другому лицу (обществу и его акционерам). Поскольку главой X Закона об АО «Крупные сделки» конкретные санкции в отношении должностных лиц общества, совершивших крупную сделку с нарушением требований Закона, не установлены, должна применяться относительно определенная санкция в виде отказа в защите гражданских прав, предусмотренная п.2 ст.10ГК и имеющая различные формы проявления, в частности:

- отказ должностным лицам АО в конкретном способе защиты;
- лишение правомочий на результат, достигнутый путем недозволенного осуществления права (лишение всего полученного по сделке);
- возложение обязанностей по возмещению убытков.

9. О том, что в основу правового (корпоративного) регулирования сделок, в которых имеется заинтересованность, и охраны прав акционеров при их совершении должен быть положен принцип, согласно которому

«конфликт» (противоречие) интересов не является достаточным основанием для оспаривания соответствующей сделки, ибо она (сделка) не обязательно будет нарушать интересы акционерного общества и его акционеров. Поэтому, признание сделки с заинтересованностью недействительной не должно основываться исключительно на факте нарушения предусмотренных ст.83 Закона об АО требований к сделке - необходимо, в первую очередь, наличие доказательств нарушения, вследствие совершения данной сделки, прав и законных интересов участников акционерных правоотношений, в частности, причинения им убытков.

Практическая значимость диссертационного исследования.

Теоретические положения и выводы, сформулированные на основе исследования, имеют целью способствовать совершенствованию российского законодательства по вопросам охраны прав и законных интересов акционеров (инвесторов) на рынке ценных бумаг, более эффективному правовому регулированию деятельности акционерных обществ на рынке ценных бумаг. Они могут быть использованы при разработке уставов и других локальных актов акционерных обществ.

Диссертационное исследование позволило, в частности, сформулировать и обосновать следующие практические предложения по совершенствованию акционерного законодательства:

1) В целях охраны интересов добросовестной части акционеров (оплативших приобретенные ими при размещении акции) следует установить обязанность АО предоставлять регистрирующему органу по истечении месяца с момента окончания срока размещения акций, документы, подтверждающие факт полной оплаты выпуска акций, или решение компетентного органа управления общества об изъятии неоплаченных акций и удостоверяющую это выписку из реестра акционеров. Кроме того, необходимо предусмотреть, что при подаче в регистрирующий орган решения органа управления АО об изъятии неоплаченных акций и подтверждающей выписки из реестра акционеров, если при этом доля неразмещенных акций превысит соответствующую норму, установленную ФКЦБ (или решением о размещении и проспектом эмиссии), эмиссия акций может быть признана несостоявшейся (см. ч.3 ст.24 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» от 22.04.96г.№39-ФЗ (далее – Закон о РЦБ), п.4.7. Стандартов эмиссии).

2) Представляется необходимым внести в Закон об РЦБ норму, предусматривающую, что, если после утверждения АО решения о выпуске акций принят закон, устанавливающий иные обязательные требования, чем те, которые действовали в момент принятия обществом решения о выпуске, условия эмиссии сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие

из ранее утвержденного решения о выпуске акций. Таким образом, в качестве общего правила должно быть закреплено положение о приоритете условий эмиссии над законом, принятым после утверждения решения о выпуске акций.

3) В целях предотвращения злоупотреблений со стороны руководителей общества и обеспечения интересов акционеров целесообразно закрепить в Законе об АО примерный перечень оснований (целей), по которым совет директоров вправе принимать решение о приобретении акций (подобный перечень, например, содержит §71 Акционерного закона ФРГ).

4) Следует ввести (нормой Закона об АО) оспоримость крупных сделок, совершенных с нарушением требований законодательства. Поскольку требование о признании оспоримой сделки недействительной может быть предъявлено лицами, указанными в ГК РФ (п.2 ст.166 ГК), необходимо внести соответствующие дополнения в Кодекс (путем ссылки на Закон об АО).

5) Целесообразно закрепить в Законе об АО норму, согласно которой сделка с заинтересованностью, несмотря на совершение ее неуполномоченным лицом, может быть признана судом имеющей юридическую силу и создающей для общества вытекающие из нее права и обязанности, если при рассмотрении спора будет установлено, что в последующем данная сделка была одобрена соответственно советом директоров либо общим собранием акционеров общества.

Содержащийся в диссертации материал также может быть использован в учебном процессе в юридических вузах при преподавании как общего курса «Гражданское право», так и спецкурсов, посвященных правовому регулированию деятельности акционерных обществ на рынке ценных бумаг.

Апробация результатов исследования. Диссертация обсуждена и одобрена на заседании кафедры гражданского права юридического факультета МГУ им. М.В.Ломоносова. Ряд положений и выводов исследования использованы в учебном процессе на юридическом факультете МГУ им. М.В.Ломоносова при чтении лекций и проведении семинарских занятий со студентами по курсу гражданского права. Основные положения диссертации отражены в публикациях автора.

Структура диссертации. Структура работы обусловлена предметом, целями и задачами исследования. Диссертация состоит из введения, двух глав, включающих семь параграфов, а также списка использованных нормативных актов, материалов арбитражно-судебной практики и литературы.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении диссертации обосновывается актуальность избранной темы; определяются предмет, цели и задачи диссертационного исследования, а также его практическая, теоретическая и методологическая основы; формулируются положения, выносимые автором на защиту; указывается практическая значимость работы; дается информация об апробации результатов исследования; показывается структура диссертации.

В первой главе «Правовое регулирование сделок с акциями и охрана прав акционеров» дается общая характеристика категории «охрана» («защита») гражданских прав; раскрываются и исследуются особенности института гражданско-правовой охраны прав акционеров; рассматриваются вопросы правового регулирования сделок с акциями; выявляются и анализируются способы охраны и защиты прав акционеров при совершении сделок с акциями.

Первый параграф посвящен рассмотрению и разграничению понятий «охрана» и «защита» гражданских прав, а также особенностям охраны прав акционеров.

В рамках института гражданско-правовой охраны прав акционеров существуют и активно применяются два вида правовых норм: регулятивные и охранительные. Реализация этих норм соответственно происходит через регулятивные и охранительные правоотношения. В связи с указанным делением в параграфе и анализируются понятия «охрана» и «защита», тем более, что в рамках института охраны прав акционеров при возникновении регулятивного или охранительного правоотношения должны применяться различные правовые средства, призванные гарантировать осуществление прав акционеров.

В параграфе исследуются юридическая природа и содержание субъективного права на защиту, которое определяется в науке гражданского права как юридически закрепленная возможность управомоченного лица использовать меры правоохранительного характера с целью восстановления нарушенного права и пресечения действий, нарушающих право.

Закрепленная или санкционированная законом правоохранительная мера, посредством которой производится устранение нарушения права и воздействие на правонарушителя, называется способом защиты гражданского права. Порядок и пределы применения конкретного способа защиты гражданского права зависят от содержания защищаемого субъективного права и характера его нарушения. Данному правилу не противоречит и то обстоятельство, что в гражданском праве нередки

случаи, когда одновременно применяются несколько различных способов защиты гражданских прав.

В результате проведенного анализа делается вывод о том, что категория «охрана» в гражданском праве по своему объему гораздо шире понятия «защита» и полностью его охватывает. Под осуществлением гражданско-правовой охраны общественных отношений следует понимать применение всех норм гражданского права, которые обеспечивают их нормальное и беспрепятственное существование и развитие, а под осуществлением гражданско-правовой защиты общественных отношений должно пониматься применение лишь тех способов и средств, которые используются при совершении правонарушения.

Исходя из этого, в дальнейшем в работе используется только термин «охрана» с включением в него и системы средств гражданско-правовой защиты прав акционеров.

Вопрос об охране прав акционеров является составной частью общетеоретической проблемы охраны (защиты) гражданских прав. Однако, охрана отношений, складывающихся в АО, имеет свою специфику, которая предопределена особенностями самих акционерных отношений.

В контексте проблемы охраны прав акционеров одним из ключевых является вопрос о соотношении воли большинства акционеров с интересами меньшинства, в т.ч. вопрос об охране меньшинства от произвола большинства. И действительно, принцип равных прав акционеров (одна акция - один голос) не являются гарантией равных возможностей, поскольку последние зависят от величины пакетов акций, принадлежащих конкретным акционерам. На первый план в этой связи выходит охрана интересов акционеров - владельцев небольшого числа акций.

Рассмотрение вопроса о соотношении интересов большинства и меньшинства акционеров базируется на анализе общетеоретической проблемы установления пределов осуществления права и, в частности, осуществления права большинства на принятие решений (далеко не всегда устраивающих меньшинство). Обозначенные в работе позиции отечественных цивилистов (Грибанова В.П., Гуляева А.М., Иоффе О.С.) по данной проблеме дают основание для вывода, что критериями отграничения злоупотребления правом от его нормального осуществления должны в силу п.2 ст.6 ГК служить, во-первых, направленность гражданско-правового регулирования (его основные начала и смысл - см., в частности, п.1 ст.1 ГК), во-вторых, требования добросовестности, разумности и справедливости¹. По мнению автора, третьим подобным

¹ Бушев А.Ю., Скворцов О.Ю. Акционерное право. М., 1997. С.85.

критерием должны быть содержание и характер самого субъективного права, которые, в свою очередь, определяют формы и средства его охраны.

В параграфе раскрывается сущность принципов должного поведения управляющих АО, разработанных в рамках доктрины американского общего права. Их основу составляют «обязанности доверенных лиц» (fiduciary duties), традиционно подразделяемые на две категории - «обязанность лояльности» (duty of loyalty) и «обязанность должной степени заботливости» (duty of care). Наиболее важный принцип - «принцип лояльности» - представлен в тех положениях законов американских штатов о корпорациях, которые посвящены «противоречию интересов» (conflict of interests).

«Конфликт интересов» - это такое явление в деятельности АО, при котором нарушается иерархия корпоративных интересов, когда от приоритетов выбора внутрикорпоративных управленческих решений зависит соблюдение или несоблюдение корпоративных интересов отдельно взятого АО. «Конфликт интересов» - это ситуация выбора между интересами корпорации в целом и интересом отдельной группы субъектов, участвующих в акционерных отношениях².

Вместе с тем, не существует неразрешимых противоречий между интересами участников акционерных отношений. В противном случае нерезальны были бы и само создание АО, и возможность (при умелом сочетании названных интересов) добиваться значительных успехов в его деятельности. В литературе отмечается, что развитие АО, как всякое поступательное развитие, в соответствии с диалектическим законом единства и борьбы противоположностей является по сути преодолением «конструктивных» противоречий субъектов, вступающих с ним в отношения³.

Действующее законодательство и корпоративные нормы не должны «забывать» про права и интересы самого АО, гарантии сохранения и укрепления его целостности, как специфической системы. Прежде всего, это объясняется тем обстоятельством, что охрана интересов общества имеет большое юридическое и практическое значение для обеспечения прав и законных интересов других субъектов акционерных отношений.

Таким образом, охрана прав и интересов акционеров не должна выступать как самоцель, как «вещь в себе»: она не должна пониматься и реализовываться изолированно от проблем и интересов других субъектов, стратегии деятельности самого общества. В противном случае

² Миловидов В.Д., Шиткина И.С. Управление и корпоративный контроль в акционерном обществе / Практическое пособие под ред. Губина Е.П. М., 1999. С.19.

³ Шиткина И.С. Управление и корпоративный контроль в акционерном обществе / Практическое пособие под ред. Губина Е.П. М., 1999. С.101.

эффективность применения соответствующих охранительных мер будет продолжать находиться на низком уровне.

Вышесказанное позволяет сделать вывод о необходимости и целесообразности решения проблемы охраны прав акционеров на основе обеспечения с помощью правовых средств баланса прав и интересов участников акционерных отношений, их координации и гармонизации. При этом выявление такого баланса и его обеспечение должны базироваться на признании приоритета правового положения акционеров посредством предоставления последним дополнительных гарантий осуществления и охраны их прав и законных интересов.

Второй параграф посвящен вопросам правового регулирования сделок с акциями.

В первую очередь, определяется характер отношений, складывающихся на рынке ценных бумаг: по своей природе они составляют предмет гражданского права, т.к. ценные бумаги являются разновидностью объектов гражданских прав (движимыми вещами, или правами требования, если речь идет о бездокументарных ценных бумагах), а действия по их отчуждению или иной передаче - гражданско-правовыми сделками. Поэтому рынок ценных бумаг (акций), как и его предпосылки и результаты, регулируются главным образом гражданским законодательством (как его общими правилами, так и специальными нормами о ценных бумагах). Тем не менее, существует также необходимость определенного государственного (публичного) контроля за действиями участников рынка ценных бумаг, что и вызывает к жизни некоторые правила контрольного и организационно-технического характера, по своей юридической природе являющиеся административно-правовыми. Однако данные правовые механизмы должны базироваться на общих положениях гражданского законодательства о ценных бумагах и корпорациях, устанавливая известные рамки поведения участников, но не определяя его основное содержание⁴.

В параграфе анализируется определение понятия «обращение акций» (см. ст.2 Закона о РЦБ). При этом отмечается, что законодатель слишком узко трактует термин «обращение», ведь согласно указанной норме обращение акций опосредует лишь переход права собственности на акции (но не иного вещного права).

Раскрываются особенности обращения акций ОАО, во многом характеризующие специфику его правового статуса.

В работе определяется понятие сделок с акциями. На сделки с акциями распространяются общие правила о сделках и их недействительности, установленные нормами главы 9ГК (естественно, с

⁴ Суханов Е.А. Вступительная статья к кн. Белова В.А. Ценные бумаги в российском гражданском праве. М., 1996. С.3-4.

учетом специфики, связанной с особенностями правового режима, обращения и учета акций). Поэтому, рассматривая сделки с акциями, автор исходит из общего понятия сделки, которое дается в ст.153 ГК. В соответствии с ним под сделкой с акциями понимается правомерное юридическое действие юридических или физических лиц, выступающих в качестве участников рынка ценных бумаг, направленное на установление, изменение или прекращение акционерных правоотношений, опосредуемых владением акцией.

Таким образом, главным юридическим средством установления и определения содержания правовых связей между участниками рынка ценных бумаг (акций) являются сделки. Именно сделки - то правовое средство, при помощи которого вышеуказанные субъекты устанавливают свои права и обязанности, определяя тем самым юридические границы своих взаимоотношений.

Выделяются следующие основные виды сделок с акциями: передача акций в качестве вноса в уставный капитал юридического лица; купля-продажа; мена; дарение; уступка прав (цессия); доверительное управление; залог; хранение; наследование (как по закону, так и по завещанию).

Особое место занимают сделки с акциями при участии профессиональных участников рынка ценных бумаг, образующие т.н. «организованный» рынок акций. В разделе II Закона о РЦБ предусмотрены договорные формы опосредования профессиональной деятельности участников рынка ценных бумаг. Правила о них являются специальными по отношению к соответствующим нормам о договорах купли-продажи, поручения, комиссии, хранения, доверительного управления.

В параграфе исследуются вопросы, касающиеся основания и момента перехода прав на акции. Отмечается, что в специальной литературе продолжает обсуждаться вопрос о том, какие сделки должны и могут служить основанием для передачи акции и, соответственно, всех удостоверенных ею прав от одного лица к другому - договор купли-продажи и любая иная сделка, которая может опосредовать оборот движимого имущества, или же цессия в качестве самостоятельного вида сделки. Дается обзор различных точек зрения по данной проблеме, в результате рассмотрения которых делается вывод, что положения о купле-продаже прав не противоречат правилу о необходимости перехода прав в порядке цессии, поскольку фактически уступка требования имеет своим основанием обязательственную сделку (например, куплю-продажу).

Вместе с тем, развивая обозначенную тему применительно к сделкам с акциями при их дополнительном возмездном размещении, автор обосновывает положение, согласно которому единственным основанием возникновения прав, удостоверенных акциями, при их дополнительном

возмездном размещении обществом является договор, опосредующий возмездную передачу акций (купля-продажа, мена).

В работе раскрывается содержание ст.29 Закона о РЦБ, определяющей момент перехода прав на акцию к ее приобретателю в зависимости от того, является ли акция, во-первых, документарной или бездокументарной, во-вторых, именной или на предъявителя и, в-третьих, от того, каким образом учитываются права на акции - у депозитария или же у реестродержателя. Императивность норм указанной статьи делает недопустимым определение в договоре иного момента перехода прав на акции.

Выделяются основные требования законодательства к совершению сделок с акциями, которые носят дополнительный характер по отношению к необходимости наличия общих условий для совершения сделки, ее действительности. Их нарушение может в большинстве случаев служить основанием для признания сделки с акциями недействительной либо для расторжения соответствующего договора.

Рассмотрение вопроса о законодательном закреплении требований к сделкам с акциями логически подводит к выводу о необходимости постановки вопроса об охране прав и законных интересов акционеров, способах такой охраны. Ведь правовые нормы, устанавливающие требования к совершению сделок с акциями, осуществляют, главным образом, функцию охраны прав и интересов акционеров (инвесторов), т.е. с точки зрения законодателя обеспечивают их нормальное осуществление.

Исходя из этого и подводя, в целом, итог исследования специфики сделок с акциями, автор делает следующий вывод. Совершение и правовое регулирование сделок с акциями невозможно без учета интересов и охраны прав акционеров. И дело не только в том, что последние являются стороной подобных сделок. Важность и актуальность вопроса охраны прав акционеров при совершении сделок с акциями обусловлена сущностью таких сделок: они ведут к возникновению, изменению или прекращению акционерных правоотношений, единого права членства акционера; изменяют состав акционеров конкретного АО, баланс их возможностей и интересов, что, в свою очередь, является фактором, влияющим на деятельность и перспективы развития самого АО. Поэтому, учитывая особую роль и специфику сделок с акциями, необходимы выделение и разработка в рамках института гражданско-правовой охраны прав акционеров обособленной (отдельной) системы (комплекса) мер - гражданско-правовых средств - охраны прав акционеров при совершении сделок с акциями. При этом построение указанной системы охраны должно происходить на двух уровнях: как в рамках корпоративных отношений, так и на рынке акций, представляющем собой весь комплекс общественных отношений, связанных с их эмиссией и обращением.

Третий параграф посвящен анализу охраны прав акционеров при совершении сделок с акциями.

Проведена систематизация способов охраны в зависимости от содержания, порядка и пределов их применения, в результате которой выделены две основные системы охранительных мер, направленных на предотвращение нарушения прав акционеров на рынке ценных бумаг: охрана прав акционеров нормами корпоративного права и нормами договорного права.

Охрана прав акционеров нормами корпоративного права осуществляется путем предоставления акционерам прав на участие в управлении АО, на получение информации об АО и его деятельности, а также посредством контроля за финансово-хозяйственной деятельностью.

В параграфе обосновывается, что реализация прав акционеров и способы охраны их интересов базируются на правовых нормах, регулирующих порядок создания, организацию деятельности и компетенцию органов управления АО.

Реализация прав акционеров на участие в управлении АО осуществляется в различных формах, среди которых самой важной является участие в общем собрании акционеров - высшем органе управления АО, обеспечивающем волеизъявление владельцев акций. Право участвовать в общем собрании акционеров, предлагать вопросы для рассмотрения их на общем собрании, участвовать в обсуждении этих вопросов, а также голосовать при принятии по ним решений достаточно четко регламентируется Законом об АО и тем самым, уже само по себе, является одним из средств охраны прав акционеров.

Что касается охраны прав акционеров непосредственно при заключении и совершении сделок с акциями, то здесь наиболее важным является вопрос о распределении полномочий по заключению таких сделок между органами управления АО.

По общему правилу заключение сделок от имени АО относится к компетенции его исполнительного органа. Однако, особая важность для АО некоторых сделок (договоров) предопределяет возможность (или даже необходимость) их совершения (заключения) исполнительным органом только с разрешения совета директоров или общего собрания акционеров.

Требования российского законодательства к раскрытию АО информации о своей деятельности продиктованы необходимостью обеспечения интересов акционеров, а также государственного и общественного контроля за деятельностью АО (иными словами, «прозрачности» деятельности АО). Это является, в свою очередь, одним из обязательных условий нормального функционирования и развития рынка ценных бумаг.

Право на информацию входит в число неимущественных (контрольно-организационных) прав акционера. При этом надлежащая реализация данного права - возможность обладать необходимой информацией о деятельности АО, его органов управления - позволяет акционеру наиболее целесообразно осуществлять другие членские права как имущественного, так и неимущественного характера. Тем самым, предоставление информации является своего рода гарантией охраны иных прав акционера.

Праву акционера на получение информации о деятельности общества корреспондирует обязанность последнего по ее предоставлению. В первую очередь, такая обязанность относится к ОАО и связана с необходимостью охраны прав его инвесторов (акционеров), а также принципом свободного обращения акций ОАО на рынке ценных бумаг среди неограниченного круга потенциальных инвесторов. Обязательное публичное представление обществом информации, согласно законодательству, осуществляется в форме опубликования такой информации в средствах массовой информации.

Во втором разделе параграфа рассматриваются способы охраны прав акционеров, важным звеном которых является договор, как особый инструмент правового регулирования, правовой организации взаимодействия АО (эмитента), акционеров и других субъектов акционерных отношений.

В условиях выпуска акций в основном в бездокументарной форме имеет важное значение факт подтверждения акционерами своих прав на акции (легитимация правообладателя). Реестр акционеров является как раз тем основанием, которое позволяет акционерам доказать свои права в отношении акций (соответственно, для АО - это основа для выполнения своих обязательств перед акционерами). Владелец акций АО получает официальный статус акционера лишь после внесения своего имени (наименования) и других реквизитов в реестр. Таким образом, в реестре акционеров должна фиксироваться передача акционерами своих прав, удостоверенных акциями. При этом регистрируются именно изменения состава акционеров (что необходимо при сохранении именного характера акций), но не «сделки по купле-продаже» акций (т.к. их обязательной регистрации не требуется).

В связи с этим возникает необходимость в определении правового статуса и правовой регламентации деятельности лиц, фиксирующих момент перехода прав на акции в реестре акционеров. Ведь регистрация права ненадлежащим лицом или в ненадлежащем порядке дает основание оспорить факт перехода права к приобретателю акций.

Права и обязанности держателя реестра, порядок и условия осуществления деятельности по ведению реестра определяются

действующим законодательством и договором, заключенным между регистратором и эмитентом (п.1 ст.8 Закона о РЦБ). Данный договор имеет сложную правовую природу. Он представляет собой смешанный договор, в котором есть элементы договоров поручения, комиссии и договора возмездного оказания услуг. Кроме того, существуют основания и для отнесения указанного договора к агентским соглашениям.

Депозитарный договор опосредует оказание услуг по хранению сертификатов ценных бумаг и (или) учету и переходу прав на ценные бумаги. На него не распространяются нормы гл.47 ГК «Хранение». Депозитарный договор, в случае совершения депозитарием операций с бездокументарными акциями, должен рассматриваться как договор поручения (или как агентское соглашение, составленное по модели договора поручения). Хотя есть в нем элементы и договора возмездного оказания услуг.

Депозитарий обязан утвердить условия осуществления им депозитарной деятельности, являющиеся неотъемлемой составной частью заключенного депозитарного договора (ч.4 ст.7 Закона о РЦБ). Приведенная формулировка Закона дает основание утверждать, что эти условия должны рассматриваться как своего рода договор присоединения. Депонент может принять условия осуществления депозитарием его деятельности не иначе как путем присоединения к предложенным условиям (ст.428 ГК).

Договор доверительного управления акциями включен в общие рамки регулирования правилами гл.53 ГК «Доверительное управление имуществом», содержащей специальную статью (1025), касающуюся передачи в доверительное управление ценных бумаг. Поэтому данный договор исследуется с учетом действия ст.ст.1012-1025 ГК.

Доверительный управляющий не только совершает сделки с акциями в интересах учредителя управления или выгодоприобретателя, но и осуществляет все иные полномочия их учредителя-владельца, удостоверенные соответствующей акцией. В связи с этим отмечается, что будет являться недействительным условие договора доверительного управления о передаче в управление лишь одного или нескольких полномочий владельца акции (например, только права голосовать на общем собрании акционеров). Вместе с тем, указанный договор может ограничить или исключить возможность отчуждения переданных в управление акций.

Анализ деятельности по ведению реестра акционеров, депонирования и доверительного управления акциями позволяет выделить особое гражданско-правовое средство охраны прав и интересов акционеров при совершении сделок с акциями - договор, причем выявляется важная роль, которую он играет как инструмент правовой охраны. В этом плане обращается внимание на наличие диспозитивных

норм, допускающих широкое применение договорных механизмов в регулировании отношений, связанных с депонированием и доверительным управлением акциями.

На основе договора возможно построение иных различных способов охраны прав и интересов акционеров.

В завершении параграфа, исходя из вышесказанного и учитывая особую роль договора, как важнейшего инструмента регулирования и охраны гражданско-правовых отношений, предлагается расширять сферу его применения для обеспечения всесторонней охраны прав и интересов акционеров при совершении сделок с акциями. Говорится о целесообразности широкого использования на рынке ценных бумаг и в области корпоративных отношений механизма договорной организации, ориентирование его на создание и обеспечение баланса интересов всех участников акционерных отношений, а, следовательно, и на охрану прав акционеров.

Четвертый параграф посвящен анализу и систематизации гражданско-правовых способов защиты прав акционеров при совершении сделок с акциями, благодаря которым происходит восстановление нарушенных прав и интересов акционера, и тем самым акционеру возвращается возможность в полной степени использовать преимущества акционерной формы предпринимательства.

В первую очередь, выделяется система (комплекс) универсальных способов защиты прав акционеров при совершении сделок с акциями, в основе построения которой лежат способы защиты гражданских прав, предусмотренные ст.12 ГК РФ: признание права; восстановление положения, существовавшего до нарушения права, либо пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его применения; признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки; признание недействительным акта государственного органа; присуждение к исполнению обязанности в натуре; возмещение убытков; взыскание неустойки; изменение или прекращение правоотношения.

В параграфе приводятся примеры закрепления и развития вышеуказанных способов защиты в Законе об АО, Законе о РЦБ, Законе о защите прав инвесторов, Законе о конкуренции. Определяется их роль и возможность использования применительно к различным случаям совершения сделок с акциями.

В результате рассмотрения универсальных способов защиты прав акционеров при совершении сделок с акциями отмечается, что большинство их них (способов) относится к мерам правоохранительного характера, применяемым к правонарушителям государством, т.е. это те

способы защиты гражданских прав, которые реализуются в юрисдикционной форме - в судебном или административном порядке (в данном случае - судебном).

В то же время, важную роль играют и такие способы защиты прав акционеров, как меры оперативного воздействия и самозащита. Они относятся к неюрисдикционной форме защиты гражданских прав, под которой понимается защита гражданского права самостоятельными действиями управомоченного лица без обращения к государственным и иным уполномоченным органам⁵.

Меры оперативного воздействия составляют обязательственную форму защиты гражданских прав. Они могут применяться акционером-потерпевшим, в частности, в следующих случаях:

- при договорной форме опосредования профессиональной деятельности участников рынка ценных бумаг;
- при заключении договора с номинальным держателем акций;
- при заключении договора непрофессиональными участниками рынка ценных бумаг (например, договор купли-продажи акций между акционерами-гражданами).

Под самозащитой гражданских прав понимается совершение управомоченным лицом не запрещенных законом действий фактического порядка, направленных на охрану его личных или имущественных прав или интересов, интересов и прав других лиц⁶.

Если ориентироваться на приведенное определение понятия самозащиты (именно эта позиция представляется наиболее обоснованной), то вряд ли допустимо применение указанного способа для защиты прав акционеров при совершении сделок с акциями, ибо под «действиями фактического порядка» подпадает довольно ограниченный круг действий.

Между тем, в юридической литературе распространены и другие, более широкие трактовки понятия самозащиты гражданских прав⁷, исходя из которых все вышесказанное в отношении мер оперативного воздействия можно использовать и для характеристики самозащиты гражданских прав и, соответственно, самозащиты прав акционеров.

Многообразие позиций относительно юридической природы самозащиты говорит об огромном значении судебной практики и судебного толкования ст.14 ГК («Самозащита гражданских прав»), а также иных норм, регламентирующих реализацию отдельных способов самозащиты гражданских прав.

⁵ Ем В.С. Право на защиту как субъективное гражданское право. Гражданское право. Том I. Учебник. Под ред. Суханова Е.А. М., 1998. С.412.

⁶ Грибанов В.П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. М., 1972. С.54.

⁷ См. например, Стоякин Г.Я. Меры защиты в советском гражданском праве. Свердловск, 1973. С.7.

К негосударственной форме защиты прав и интересов акционеров относится и деятельность различных фондов (пусть и созданных при участии государственных органов). Их основная функция - компенсационная, т.е. восстановление нарушенных имущественных прав вкладчиков (акционеров) посредством выплат за счет привлеченных и собственных средств.

В параграфе обосновывается положение о различной правовой природе компенсационных выплат, производимых Федеральным общественно-государственным фондом по защите прав вкладчиков и акционеров.

Анализируются некоторые аспекты защиты интересов добросовестного приобретателя акций. В частности, отмечается, что поскольку подавляющее большинство акций существует в бездокументарной форме, поэтому наиболее актуальна проблема защиты интересов добросовестного приобретателя бездокументарных акций.

В работе приводятся две противоположные точки зрения на вопрос о возможности истребования бездокументарных акций из чужого незаконного владения - в порядке виндикации. Позиция, признающая такую возможность, оценивается в практическом плане как более предпочтительная, ибо позволяет эффективнее решать соответствующие споры по поводу бездокументарных акций. Неслучайно, именно подобный подход выработал в своей практике Высший арбитражный суд РФ (см. п.7 Информационного письма Президиума ВАС РФ «Обзор практики разрешения споров по сделкам, связанным с размещением и обращением акций» от 21.04.98г. №33⁸).

Вторая глава посвящена рассмотрению особенностей охраны прав акционеров при совершении отдельных видов сделок с акциями.

В первом параграфе исследуются вопросы охраны прав акционеров при совершении сделок с акциями при их эмиссии.

Выявляются условия размещения акций, законодательное закрепление которых направлено на обеспечение гарантий прав первых владельцев акций. В основе таких гарантий лежит положение Закона о защите прав инвесторов: условия заключаемых с инвесторами (акционерами) договоров, ограничивающие права инвесторов по сравнению с правами, предусмотренными законодательством РФ о защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг, являются ничтожными.

При анализе вопросов правового регулирования государственной регистрации выпуска акций выделяется проблема, касающаяся частных фактов уклонения эмитентов от такой регистрации и, соответственно,

⁸ «Вестник ВАС РФ». 1998. №6.

применения правовых последствий в отношении АО, игнорирующих регистрацию или уклоняющихся от нее. В качестве решения данной проблемы предлагается законодательно установить оспоримость сделок с незарегистрированными акциями, причем лишь при условии, что вопрос о признании их недействительными инициирован самими акционерами - добросовестными приобретателями акций.

В параграфе рассматриваются некоторые аспекты охраны прав акционеров при увеличении уставного капитала АО путем размещения дополнительных акций. Необходимость обеспечения интересов акционеров при увеличении уставного капитала обусловлена тем, что указанная процедура таит в себе серьезную опасность для акционеров в виде возможности «размывания» их доли в уставном капитале АО.

Исследуется специфика гражданско-правовых сделок с акциями при их первичном размещении, связанная с обязанностью акционера оплачивать приобретаемые им акции.

Обязанность лица оплатить акции в установленные сроки не входит в содержание акционерного правоотношения: она вытекает, как правильно заметил Ломакин Д.В., из договора купли-продажи акций⁹. Поэтому, более правильно говорить о том, что оплатить акции обязан не акционер, а их покупатель, который в данном договоре купли-продажи имеет наименование подписчика.

Обосновывается, что цена является существенным условием договора купли-продажи акций при их размещении. Таким образом, ее несогласование приведет к тому, что соответствующий договор будет считаться незаключенным. Если же цена определена в нарушение требований императивной нормы закона (ст.36 Закона об АО), это условие договора (часть сделки) должно быть признано ничтожным.

В параграфе выявляются и анализируются правовые последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанности по оплате акций.

Одно из таких последствий - изъятие у недобросовестных акционеров неоплаченных акций - определяется как мера оперативного воздействия. На основании этого делается вывод о том, что в данном случае имеет место отказ АО от принятия ненадлежащего исполнения со стороны акционера (п.2 ст.328 ГК), при котором общество отказывается от исполнения договора купли-продажи акций, являющегося одним из оснований возникновения акционерного правоотношения, и тем самым, соответственно, прекращает это отношение.

В качестве одного из наиболее важных способов охраны интересов акционеров рассматривается преимущественное право акционеров на

⁹ Ломакин Д.В. Акционерное правоотношение. М., 1997. С.23-24.

приобретение акций дополнительного выпуска при увеличении уставного капитала АО. Оно предоставляет акционерам возможность сохранить свою долю в уставном капитале АО. Раскрывается содержание и указывается порядок осуществления преимущественного права.

В заключении параграфа исследуются вопросы, связанные с приостановлением эмиссии и признанием выпуска акций несостоявшимся или недействительным, а также последствиями признания выпуска акций несостоявшимся или недействительным.

Второй параграф содержит характеристику охраны прав акционеров при приобретении и выкупе АО размещенных акций.

Раскрывается юридическая (корпоративная) сущность двух субъективных прав акционеров - права отчуждать акции добровольно и права требовать принудительного выкупа акций.

Положения о приобретении и выкупе акций основываются на идее обеспечения баланса интересов АО и акционеров, что предусматривает определенные ограничения (пределы) в охране прав акционеров. Эта особенность и позволяет выделить и сформулировать два специфических, по своей природе корпоративных, субъективных права акционеров - право отчуждать акции добровольно и право требовать принудительного выкупа акций.

В параграфе определены специфика и механизм реализации указанных субъективных прав акционеров.

Основной составной частью содержания права акционера на добровольное отчуждение акций является (по определению) правомочие на собственные действия, означающее возможность самостоятельного совершения субъектом фактических и юридически значимых действий. Однако, следует учитывать, что данное правомочие и, соответственно, субъективное право акционера возникает у него в случае реализации, в свою очередь, права АО на приобретение собственных акций. Следовательно, возможность реализации права акционера зависит от волеизъявления самого АО, что во многом и определяет корпоративную природу этого субъективного права.

В определенных ситуациях решения общего собрания могут в той или иной мере ущемить интересы акционеров. На случай принятия подобных решений Закон об АО и устанавливает нормы, обеспечивающие охрану интересов акционеров, особенно владельцев незначительных пакетов акций. Способом охраны (защиты) является наделение акционеров правом требовать от АО выкупа принадлежащих им акций. Тем самым, здесь используется такой традиционный способ защиты гражданских прав, как пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения (ст.12 ГК).

Субъективные права акционеров отчуждать акции добровольно и требовать принудительного выкупа акций снабжены специальным механизмом их реализации - договором купли-продажи, специфика которого применительно к каждому из этих корпоративных прав отражена соответственно в ст.72 и 76 Закона об АО. Акции (определенной категории (типа) и количества), подлежащие приобретению, составляют предмет договора, который АО предлагает заключить акционеру. Предмет, как и цена приобретения, является существенным условием данного договора.

В параграфе анализируются правовые последствия реализации акционерами указанных субъективных прав.

Обосновывается положение о том, что приобретение АО акций в соответствии с п.3 ст.72 Закона об АО является обстоятельством, обуславливающим приостановление реализации (но не прекращение) корпоративного (акционерного) правоотношения. Следовательно, с момента приобретения акций их новыми владельцами реализация акционерного правоотношения возобновляется.

В содержание корпоративных прав акционера (как и любых других субъективных гражданских прав) входит правомочие на защиту, выступающее в качестве юридической возможности акционера использовать или требовать использования государственно-принудительных мер в случаях нарушения его субъективного права.

В заключении параграфа сформулирован вывод, что рассмотренные корпоративные права составляют содержание корпоративных отношений, складывающихся в АО в определенных ситуациях, предусмотренных ст.72,73,75,76 Закона об АО.

Третий параграф посвящен исследованию специфики правового регулирования совершения крупных сделок и сделок с заинтересованностью - сделок, выходящих за рамки обычной, повседневной финансово-хозяйственной деятельности АО и несущих в себе вероятность конфликта интересов.

Эти сделки объединены в одну группу и единообразно анализируются с позиции охраны прав акционеров.

В работе обосновывается, что категории «добросовестности и разумности», разработанные и применяемые в системе американского общего права и не имеющие четкого определения в российском праве, не могут адекватно и в полной мере помогать разрешать проблемы, связанные с конфликтом интересов в АО. Поэтому, на первый план должно выходить детальное законодательное регулирование порядка совершения крупных сделок и сделок с заинтересованностью, а также установление контроля за его соблюдением.

Порядок совершения указанных сделок и подход законодателя к его регулированию во многом схожи. В частности, и крупные сделки, и сделки

с заинтересованностью подлежат регулированию и контролю на двух уровнях: корпоративном (этот процесс закреплён нормами Закона об АО - ст.79-83) и государственном (посредством, в первую очередь, антимонопольного законодательства).

Особое внимание в параграфе уделяется вопросу о последствиях совершения крупных сделок с нарушением требований Закона об АО. При этом отмечается, что самим Законом таких последствий не предусмотрено, в связи с чем предлагается закрепить в законодательном порядке оспоримость соответствующих сделок.

Обосновывается, что до внесения необходимых дополнений в Закон об АО, целесообразно руководствоваться следующим положением. Совершение должностными лицами АО крупных сделок в нарушение установленного Законом порядка является, по сути, таким особым типом гражданского правонарушения, как злоупотребление правом, при котором управомоченное лицо (например, генеральный директор АО) осуществляет принадлежащее ему право (право заключать сделки от имени АО) с использованием недозволенных конкретных форм (совершение крупных сделок в недозволенном Законом порядке) в рамках дозволенного ему общего типа поведения. В данном случае имеет место злоупотребление правом, совершенное без намерения причинить вред, но объективно причиняющее вред другому лицу (АО и его акционерам). Поскольку главой X Закона об АО «Крупные сделки» конкретные санкции в отношении должностных лиц АО, совершивших крупную сделку с нарушением требований Закона, не закреплены, должна применяться относительно определённая санкция в виде отказа в защите гражданских прав, предусмотренная п.2 ст.10ГК и имеющая различные формы проявления, в частности:

- отказ должностным лицам АО в конкретном способе защиты;
- лишение правомочий на результат, достигнутый путем недозволенного осуществления права (лишение всего полученного по сделке);
- возложение обязанностей по возмещению убытков.

В параграфе рассматривается специальный порядок приобретения крупных пакетов (30% и более) размещённых обыкновенных акций АО, установленный ст.80 Закона об АО. Данная статья направлена на охрану интересов акционеров. Вместе с тем, должны обеспечиваться интересы и иных участников акционерных отношений, которые также могут быть нарушены в результате монопольной концентрации акций в одних руках. Это обстоятельство обуславливает необходимость государственного антимонопольного контроля за приобретением хозяйствующими субъектами акций. Условия и порядок такого контроля предусмотрены, в

первую очередь, ст.18 Закона о конкуренции, а также другими его положениями.

Исследуется правовая природа таких категорий, как «лица, заинтересованные в совершении сделки» и «аффилированные лица», кроме того определяются формы и особенности их законодательного закрепления.

В работе анализируются требования Закона об АО к порядку заключения сделки, в совершении которой имеется заинтересованность.

Последствия нарушения указанных требований предусмотрены ст.84 Закона об АО. Эта статья устанавливает в соответствии со ст.168 ГК оспоримость сделки, совершенной с нарушением правил, закрепленных ст.83 Закона. В то же время, п.2 ст.84 Закона предоставляет право обратиться в суд с требованием о взыскании убытков только самому АО, но не его акционерам. По мнению автора, необходимо внести в ГК РФ (ссылку на Закон об АО) и в Закон об АО дополнения, которые бы четко определяли круг лиц, имеющих право на иск в соответствующих ситуациях, и предоставляли такое право акционеру (группе акционеров). Это позволит последнему соединять в своем иске требования о признании сделки с заинтересованностью недействительной и о взыскании в пользу АО убытков, нанесенных его должностными лицами.

В заключении параграфа обосновывается следующее положение, выносимое на защиту. В основу правового, в том числе корпоративного регулирования сделок, в которых имеется заинтересованность, и охраны прав акционеров при их совершении должен быть положен принцип, согласно которому «конфликт» (противоречие) интересов не является достаточным основанием для оспаривания соответствующей сделки, ибо она не обязательно будет нарушать интересы АО и его акционеров. Указанная сделка несет в себе лишь потенциальный риск нанесения убытков участникам акционерных правоотношений. Более того, во многих ситуациях АО и акционеры получают впоследствии значительную выгоду от сделки, несмотря на наличие конфликта интересов. Поэтому, признание сделки с заинтересованностью недействительной не должно основываться исключительно на факте нарушения требований к сделке, предусмотренных ст.83 Закона об АО, - необходимо, в первую очередь, наличие доказательств нарушения, вследствие совершения данной сделки, прав и законных интересов участников акционерных правоотношений, в частности, причинения им убытков.

По теме диссертации опубликованы следующие работы:

1. Правовое регулирование совершения сделок с акциями открытых акционерных обществ // Законодательство. 2000. №11. (0,6 п.л.).

2. Универсальные способы защиты прав акционеров при совершении сделок с акциями открытых акционерных обществ // Законодательство. 2001. №1. (0,6 п.л.).

3. Охрана прав акционеров нормами договорного права // Законодательство. 2001. №5 (0,7 п.л.).

Издательство ООО “МАКС Пресс”.
Лицензия ИД № 00510 от 01.12.99 г.
Подписано к печати 14.05.2001 г.
Усл.печ.л. 2,0. Тираж 100 экз. Заказ 435.
Тел. 939-3890, 928-2227, 928-1042. Факс 939-3891.
119899, Москва, Воробьевы горы, МГУ.

